

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

председатель Комиссии:

– заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

– начальник отдела контроля органов власти,

– ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев жалобу ООО «РИД-АКТИВ»,

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба ООО «РИД-АКТИВ» (далее – заявитель, общество) на действия заказчика – открытого акционерного общества «Владивостокский морской торговый порт» (далее – заказчик, ОАО «ВМТП») при проведении запроса котировок на поставку масел и смазок Shell (извещение № 31401275021).

Как следует из содержания жалобы, заказчик, указав в извещении и закупочной документации конкретную марку масел и смазок Shell, ограничил число потенциальных участников.

По мнению Заявителя, в опубликованном на официальном сайте уведомлении о результатах закупки кроме сведений о победителе должны быть указаны сведения о цене, предложенной победителем, и производителе выбранного заказчиком товара с указанием его наименования. Отсутствие указанной информации, по мнению Заявителя, нарушает пункты 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Также Заявитель полагает, что предусмотренный Положением о закупке Заказчика срок рассмотрения запроса проигравшего участника о причине отклонения (проигрыша) его заявки (в течении 15 рабочих дней) создает дискриминационные условия для участников закупки, так как Заказчик ко времени предоставления ответа на данный запрос уже сможет заключить договор с Победителем закупки, и в случае разбирательства в Федеральной антимонопольной службе, и признания действий Заказчика противоречащими действующему законодательству, Заказчику не будет выдано предписание об устранении нарушений ввиду заключения договора.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил

письменные возражения, в обоснование пояснил, что необходимость приобретения масел и смазок именно конкретного производителя обоснована тем, что с 2014 г. ОАО «ВМТП» для обслуживания своей техники использует именно масла и смазки фирмы Shell. Приобретение иных смазочных материалов влечет за собой невозможность доливки масел, необходимость промывки двигателей, т.е. дополнительные расходы ОАО «ВМТП», а также следует принять во внимание, что частая смена производителей масла неблагоприятно влияет на все узлы и агрегаты, что приводит к сокращению срока службы машин и более частым поломкам.

Представитель Заказчика в своих возражениях ссылается на Постановление ФАС ДВО от 17.01.2014 по делу № А51-11707/2013, определение ВАС РФ об отказе в передаче дела в Президиум ВАС РФ от 14.04.2014 № ВАС-3971/14, указывая, что ВАС РФ признал обоснованными выводы кассационной инстанции по делу № А51-11707/2013 о том, что «включение в документацию об аукционе требований к качеству, техническим характеристикам оборудования, соответствующего потребностям заказчика, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе и не является нарушением статьи 17 Закона о защите конкуренции». Кроме того, «указание в документации об аукционе требования к качеству и техническим характеристикам оборудования, соответствующие потребностям университета, не свидетельствуют само по себе о том, что заказчик тем самым ограничил доступ к участию в аукционе иных лиц и тем самым нарушил статью 17 Закона о защите конкуренции».

Ответчик обратил внимание Комиссии, что согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, потребностей юридических лиц в товарах (работах, услугах) с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств и т.д.

Таким образом, главной задачей Закона о закупках является, прежде всего, не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате конкурентных способов закупки лица, который в наибольшей степени будет отвечать потребностям заказчика и целям эффективного использования денежных средств в условиях добросовестной конкуренции.

Оценив доводы Заявителя и Заказчика, исследовав письменные доказательства по запросу котировок на поставку масел и смазок Shell, Комиссия установила следующее.

ОАО «ВМТП» относится к виду юридического лица, определенному в части 2 статьи 1 Закона о закупках, и при осуществлении закупочной деятельности должен руководствоваться положениями указанного закона, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупках открытого акционерного общества «Владивостокский морской торговый порт» утверждено Наблюдательным советом ОАО «ВМТП» 25.02.2013 (протокол от 25.02.2013 г. № 4).

Таким образом, ОАО «ВМТП» осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке.

Из материалов дела следует, что 24.06.2014. на сайте www.zakupki.gov.ru ОАО «ВМТП» разместило извещение № 31401275021 о проведении запроса котировок на поставку масел и смазок Shell.

В пункте 3 извещения о проведении запроса котировок и пункте 1 документации установлен перечень и количество закупаемых товаров:

Поставка масел и смазок SHELL:

Масло гидравлическое S2V32 – 4180 л.

Масло гидравлическое S2V46 – 4180 л.

Масло моторное RimulaR3 10W30 – 627 л.

Масло моторное RimulaR415W40 – 4180 л.

Масло трансмиссионное SpiraxS3 AS 80W140 – 1672 л.

Масло трансмиссионное SpiraxS3 AX 80W90 – 2508 л.

Масло трансмиссионное SpiraxS3TLV – 1672 л.

Масло трансмиссионное S6 75W140 – 60 л.

Смазка EP2 Gadus S2 V220 AD2 – 32 кг.

Трансмиссионная жидкость для АКПП S4ATFHDХ – 4598 л.

Антифриз Glicocool G48 – 836 л.

При этом ни извещение, ни документация о закупке не предусматривает поставку эквивалентного товара.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям

заказчика.

Таким образом, вышеназванная норма позволяет заказчику установить в документации о закупке требования к качеству, техническим характеристикам товара, к его безопасности, функциональным характеристикам (потребительским свойствам), к размерам, упаковке и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.

При этом заказчик должен руководствоваться принципами, установленными частью 1 статьи 3 Закона о закупках, предусматривающими равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализацию мер, направленных на сокращение издержек заказчика. Кроме того, заказчик также должен соблюдать антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, установленные в части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Указание в требованиях к продукции на товарные знаки или наименование производителя без слов «или аналог» («или эквивалент») по мнению Комиссии, допустимо для закупки запасных частей или расходных материалов для оборудования, находящегося на гарантии, и если использование именно таких запасных частей или расходных материалов предусмотрено условиями гарантии, технической эксплуатационной документацией, а также, в случае если закупаемые товары будут использоваться только во взаимодействии с товарами, уже используемыми заказчиком и при этом уже используемые товары несовместимы с товарами других товарных знаков. При этом обоснование такой закупки должно указываться заказчиком в закупочной документации.

Положение о закупках Заказчика, регулирующее проведение запроса котировок, не содержит информации о том в каких случаях Заказчик вправе производить закупку товаров конкретного производителя.

При этом Заказчик не обосновал в закупочной документации и не представил соответствующих доказательств на обозрение Комиссии, подтверждающих, что указание в рассматриваемом случае конкретного производителя закупаемого товара является для него принципиально важным и необходимым.

Ссылки представителя Заказчика на судебные акты по делу А51-11707/2013 не могут быть приняты во внимание Комиссией в силу того, что в упомянутых актах суды исходили из того, что в рассмотренных торгах заказчик являлся субъектом специфической деятельности и к закупаемым товарам были предъявлены требования, соответствующие потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности (как образовательной организации). ОАО «ВМТП» не представило информации, подтверждающей какую-то специфику своей деятельности, в соответствии с которой, техника, принадлежащая Обществу, должна использовать исключительно смазочные материалы марки Shell. Кроме того, указание на то, что приобретение иных смазочных материалов влечет за собой невозможность доливки масел, необходимость промывки двигателей машин, т.е. дополнительные расходы ОАО «ВМТП» не может быть принято во внимание в силу того, что представителем Заказчика не были представлены документы, подтверждающие,

что переход на использование другого масла, кроме марки Shell, не является экономически выгодным для Заказчика, влечет дополнительные затраты (например, в связи с сокращением срока эксплуатации между заменой масел).

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку фактическим указанием в техническом задании конкретных товарных знаков (без указания слов «или эквивалент») не соблюден принцип отсутствия необоснованного ограничения конкуренции при проведении запроса предложений.

Довод Заявителя о том, что отсутствие в опубликованном на официальном сайте уведомлении о результатах закупки сведений о цене, предложенной победителем, и производителе выбранного заказчиком товара с указанием его наименования нарушает пункты 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, Комиссия считает необоснованным в силу того, что Закон о закупках не содержит каких-либо требований к объему информации, размещаемой на официальном сайте по результатам закупки и неразмещение данной информации не противоречит требованиям статьи 4 Закона о закупках, определяющей, какая именно информация о закупке размещается в открытом доступе.

Довод Заявителя о том, что установленный в Положении о закупках срок рассмотрения запроса проигравшего участника о причине отклонения (проигрыша) заявки создает дискриминационные условия для участников закупки, так как ко времени предоставления ответа на данный запрос Заказчик уже сможет заключить договор с победителем закупки, и в случае разбирательства в Федеральной антимонопольной службе, и признания действия Заказчика противоречащими действующему законодательству, Заказчику не будет выдано предписание по причине заключения контракта, Комиссия так же считает необоснованным, так как подача запроса Заказчику не лишает Заявителя права на подачу жалобы в антимонопольный орган до истечения указанного срока в Положении о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и, в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе

предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Учитывая то, что на момент рассмотрения жалобы заказчиком по итогам запроса предложения не заключен договор, Комиссия находит необходимым выдать предписание об аннулировании проведенной закупки.

Решение принимается Комиссией, исходя из представленных Заявителем и Ответчиком документов.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, частью 3.1 статьи 23 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РИД-Актив» обоснованной.
2. Признать факт нарушения заказчиком – ОАО «ВМТП» порядка организации и проведения закупки, установленный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать заказчику - ОАО «ВМТП» обязательное для исполнения предписание об аннулировании запроса котировок на поставку масел и смазок Shell (извещение № 31401275021).